

学校编码: 10384

分类号 \_\_\_\_\_ 密级 \_\_\_\_\_

学号: X2009120075

UDC \_\_\_\_\_

廈門大學

碩 士 学 位 论 文

赃物善意取得问题研究

An Analysis on Bona Fide Acquisition of Booty

林伟长

指导教师姓名: 郑永宽 副教授

专 业 名 称: 法律硕士

论文提交日期: 2013 年 4 月

论文答辩时间: 2013 年 月

学位授予日期: 2013 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2013 年 4 月

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的  
研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表  
的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规  
范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为( )  
课题(组)的研究成果,获得( )课题(组)  
经费或实验室的资助,在( )实验室完成。

(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,  
未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

200 年 月 日

# 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（        ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于        年        月        日解密，解密后适用上述授权。

（        ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

200    年        月        日

厦门大学博硕士论文摘要库

## 摘 要

善意取得制度是市场经济条件下一项重要的民事法律制度。2007 年 10 月 1 日备受瞩目的《中华人民共和国物权法》开始实施，自此我国正式承认善意取得制度，可谓民法发展之重大突破。其中对遗失物可否适用善意取得已有定论，但对赃物能否适用善意取得立法却采取了回避的态度，这无疑是我国《物权法》的一大缺憾，也是我国物权立法水平与世界先进立法之间的差距所在。所以探讨赃物适用善意取得在我国法律上的可能性是本文目的所在。

本文共分为五个章节，第一章赃物善意取得制度概述将就赃物的概念及善意取得制度概念等进行阐述。第二章赃物是否适用善意取得制度的各国立法例及评析，通过比较研究探寻适合我国国情的赃物取得制度。第三章我国应承认赃物可限制性地适用善意取得制度，本章将阐明我国应承认赃物可限制性地适用善意取得制度的理由。第四章赃物限制性地适用善意取得制度的构成要件及法律效果，本章将分析赃物善意取得制度的构成要件及法律效果。第五章我国赃物善意取得的法律完善，对我国赃物善意取得制度提出建议。

**关键词：**赃物；善意取得；物权法

厦门大学博硕士论文摘要库

## ABSTRACT

The bona fide acquisition system is an important civil legal system under the condition of marketing economy. Our country give official recognition to the bona fide acquisition system since the Property Law of the People's Republic of China was put into effect in October 1, 2007. This is a major breakthrough in the development of civil law. The final conclusion has been reached on the issue whether the bona fide acquisition should be applied to the lost property. But the legislature has be applied to the booty. This is a great shortcoming of our Property Law, and the legislative gap of Property Law between our country and the world. So the main objective of this article is the discussion on the bona fide acquisition whether should be applied to the booty.

The paper revolves Bona Fide Acquisition of booty to discuss and is composed of five parts. The first part mainly narrates relevant theories of Bona Fide Acquisition of booty in which the writer firstly introduce the theory of Bona Fide Acquisition and secondly discuss the concept and characteristics of booty besides distinguish the entrusted property and detached property. The second part describes the provision of Bona Fide Acquisition of booty in other countries. The third part introduces the necessity of apply to the Bona Fide Acquisition of Booty in China. The fourth part is about the key component and effect of bona fide acquisition of booty. The Fifth part is about the improvement of Laws.

**Key Words:** Booty, Bona fide acquisition, Property law

厦门大学博硕士论文摘要库



目 录	
引 言 .....	1
第一章 赃物善意取得概述 .....	2
第一节 赃物概述 .....	2
一、赃物的概念 .....	2
二、本文所讨论赃物的界定 .....	4
三、占有委托物和占有脱离物 .....	4
第二节 善意取得制度的概述 .....	5
一、善意取得之渊源 .....	5
二、善意取得之功能 .....	6
第三节 我国善意取得之殇 .....	6
一、《物权法》颁布之前的相关法律规定 .....	6
二、《物权法》关于赃物善意取得的规定 .....	8
三、我国法律关于赃物善意取得规定的不足 .....	8
第二章 赃物是否适用善意取得的各国立法例及评析 .....	10
第一节 赃物不适用善意取得的立法模式及评析 .....	10
第二节 赃物适用善意取得的立法模式及评析 .....	11
第三节 赃物例外适用善意取得的立法模式及评析 .....	12
第三章 我国应承认赃物可例外适用善意取得制度 .....	14
第一节 赃物限制性适用善意取得的法理分析 .....	14
一、赃物例外适用善意取得符合公平原则 .....	14
二、赃物例外适用善意取得有助于鼓励交易，提升经济效率 .....	15
三、基于动产移转公示与公信力的考虑 .....	16
第四章 赃物例外适用善意取得制度的构成要件及法律效果 .....	17
第一节 赃物例外适用善意取得制度的构成要件 .....	17
一、一般要件 .....	17
二、特别条件 .....	22

三、赃物善意取得的特殊问题 .....	23
第二节 赃物善意取得的法律效果 .....	24
一、物权变动的效力 .....	24
二、当事人之间的利益调整 .....	24
第五章 我国赃物善意取得制度的法律完善 .....	28
第一节 在司法解释中对赃物善意取得之适用予以明确 .....	28
第二节 赃物是否适用善意取得的认定机关应是人民法院 .....	29
第三节 明确善意受让人在财物被扣押期间的法律救济手段 .....	30
结    语 .....	32
参考文献 .....	33

# Contents

Preface .....	1
Chapter 1 The Introduction of Bona Fide Acquisition of Booty .....	2
Subchapter 1 The Introduction of Booty .....	2
Section 1 The Concept of Booty .....	2
Section 2 The Scope of Booty .....	4
Section 3 Things possessed under entrust and Things possessed out of entrust .....	4
Subchapter 2 The Introduction of Bona Fide Acquisition .....	5
Section 1 The Original of Bona Fide Acquisition .....	5
Section 2 The Foundation of Bona Fide Acquisition .....	6
Subchapter 3 The Shortage of Bona Fide Acquisition in China .....	6
Section 1 Before the Property Law .....	6
Section 2 The Bona Fide Acquisition prescribed in Property Law .....	7
Section 3 The Shortage of Bona Fide Acquisition of Booty in China .....	8
Chapter 2 The legislative pattern of Bona Fide Acquisition of Booty Aboard .....	10
Section 1 Negative Theory .....	10
Section 2 Affirmative Theory .....	11
Section 3 Restrictive Theory .....	12
Chapter 3 The Reason for Applying to Restrictive Theory .....	14
Subchapter 1 Legal Analysis .....	14
Section 1 The Principle of Fairness .....	14
Section 2 The Encourage of Transaction .....	15
Section 3 The Consideration of Publicity and Public Trust .....	16
Chapter 4 The Key Component and effect of Bona Fide Acquisition of Booty .....	17
Subchapter 1 The Key Component .....	17
Section 1 General Component .....	17
Section 2 Special Component .....	22

Section 3	Special Problems of Bona Fide Acquisition of Booty.....	23
Subchapter 2	The Effect .....	24
Section 1	The Alteration of Proprietary Rights .....	24
Section 2	The Interest Modulation .....	24
Chapter 5	The Improvement of Bona Fide Acquisition of Booty in	
	China .....	28
Section 1	Clearing the Definition.....	28
Section 2	The Authority to affirm the Bona Fide Acquisition of Booty ·	29
Section 3	The Remedy .....	30
Conclusion	.....	32
References	.....	33

## 引 言

2007 年 9 月，宁夏发生了一起特大团伙系列盗窃汽车案，抓获犯罪嫌疑人 15 名，破获盗窃汽车案件 116 起，追回汽车 59 辆，其中 32 辆发还失主，21 辆因失主已获得保险公司赔偿，车辆发还保险公司，剩余 6 辆无人认领，交公处理。在侦办此案的过程中，涉及一辆桑塔纳轿车，此车于 2005 年 7 月 6 日在定西市被盗，犯罪分子于 7 月 9 日以 8000 元的价格售于了宁夏自治区海源县一农民，该农民又于 2006 年 1 月将此车以 1.2 万元的价格售于了临夏州广河县一农民，同年 4 月此车又被以 1.1 万元的价格卖于了临夏州另外一人手中，同年 12 月该车以 1 万元的价格卖于了榆中县一农民，最终此车于 2007 年 12 月被公安机关依法追回，后发还于保险公司。

虽然，最高人民法院、最高人民检察院、国家工商行政管理局和公安部于 1998 年共同发布的《关于依法查处盗窃、抢劫机动车案件的规定》第 12 条规定“对明知是赃车而购买的，应将车辆无偿追缴，对违反国家规定购买车辆，经查证是赃车的，公安机关可以根据刑事诉讼法第 110、114 条规定进行追缴和扣押。对不明知是赃车而购买的，结案后予以退还买主。”对被盗车辆的善意取得进行了规定，但对于其他被盗或者违法犯罪所得物品否适用善意取得制度未予以明确。

善意取得制度作为当代物权领域的重要制度，早已在世界各国的民法典中确立下来，对于赃物的善意取得也大都有明文规定。我国物权法中也确立了善意取得制度，这一做法是当代物权立法的趋势。然而我国的善意取得制度中没有关于赃物适用的相关规定。本文将着重对赃物适用善意取得制度的可行性、必要性以及其理论基础进行分析，提出一些笔者自己的观点，以期在今后的司法解释中能够对赃物的善意取得问题予以完善，同时也籍此对自己浅薄的知识进行一次梳理。

## 第一章 赃物善意取得概述

### 第一节 赃物概述

#### 一、赃物的概念

赃物如何界定，目前在立法上尚无统一之规定，现行法律条文多存在于刑事法律当中，民事法律中并未见到，如按《刑事诉讼法》和《人民检察院刑事诉讼规则》所说，赃物是被公安机关、法院、检察院依法追缴、查封、扣押、冻结、罚没等经历了刑事诉讼程序的财物。《刑法》中更有犯罪所得和犯罪所得收益的说法和赃物意思相近。张明楷教授认为“‘犯罪所得’是指犯罪所得的赃物(狭义的赃物)，即通过犯罪行为所获得的财物，故犯罪工具不是赃物。其中的‘犯罪’，既包括财产犯罪、经济犯罪，也包括其他可能获取财物的犯罪，如赌博罪、受贿罪所取得的财物……犯罪所得产生的收益，是指利用犯罪所得的赃物获得的利益(广义的赃物)。”<sup>①</sup>由此可见，刑事法律中的赃物必须和刑事犯罪具有关联性，属于狭义上的赃物。而本文所论赃物则是为更加广义上的赃物，除包括前者外，还包括在不构成犯罪，但业已违法的前提下，如违反工商管理、治安管理、海关、边防、检验检疫，甚至民事法律等法律法规所产生的非法所得以及所得之收益。之所以作广义理解是因为在民法，特别是《物权法》中我们侧重于研究财物的流通性，而能够进入流通领域的赃物不仅包括了犯罪所得，更包括了一般违法所得。

所以本文所说的赃物概念应当是因违法犯罪所得的他人财物和因该项财物所产生的收益或变形体。

本文认为，赃物应当具备如下特征：

其一，赃物的物理属性与普通商品别无二致。首先，赃物应当和普通商品一样具有《物权法》意义上的基本性质，而属于知识产权范畴的财产因其具有典型的身份属性而不能成为本文所述的赃物。其次，赃物应当具备一定的使用功能，如果没有使用功能，则该物不能成为商业交换的标的物。另外赃物应当可以被感

<sup>①</sup> 张明楷. 刑法学[M]. 北京:法律出版社, 2007.792.

知并占据一定的空间，无论实体世界如钢材、自行车、手机等，还是虚拟空间如具有交换功能的网络货币或可供买卖的网络产品等。

其二，赃物的商品属性与普通商品没有区别。我国立法和司法目前的做法是禁止赃物在市场上流通的，按此说法赃物当然不会具备商业功能。本文在这里之所以承认其商业属性，绝非为了助长财产型违法犯罪和销赃之风气，而是因为从外观上看，相当数量的赃物和其他普通商品一样，我们无法彻底的排除其以合法面目流转于日益发达的市场这样一个不争的客观事实。回避这个客观事实，将会严重的挫伤市场的便捷化和交易的安全度，所以本文主张承认这一事实。

其三，赃物的来源是非法的。易言之，赃物应当是通过违法犯罪行为所获得的行为人没有所有权的财物。所“违”之法除了通常意义上的刑法，还有治安管理处罚法、工商行政管理条例、海关法律法规等。但是上述法律法规皆属公法范畴，违反私法范畴的民事法律法规所得之物是否也能成为本文所论及的赃物呢？对此，本文持肯定的态度。例如虽是基于意思自治而签订合同，一方实施了欺诈或胁迫，基于此而进行合同的履行，取得财产的占有，这种财产就属于本文的赃物，因为欺诈到一定数额或胁迫表现为一定严重程度即会构成公法意义上的违法犯罪，或者虽程度未到，在私法上权利人或可行使撤销权，但物终归是在违背了权利人真实意思的情形下脱离了权利人。行为人虽然占有了赃物，但法律并不因此承认其权利外观可信。

大多数学者把赃物在刑法中予以界定，但本文认为赃物是指行为人通过违法手段所获得的财物，它不仅包括犯罪行为非法所得，也包括不构成犯罪的违法所得，不仅存在于刑事诉讼中，也广泛适用于各种行政执法之中以及少量的民事法律中。刑法中的赃物是赃物的主要组成部分，刑法中的赃物是指通过违法犯罪手段所获得的一切财物，然而其它违反法律所取得的财物也可以构成赃物。

其四，赃物是一个广泛意义上的程序性概念。之所以说其广泛，是因为其不仅存在于刑事案件当中，更广泛的存在于各类治安案件当中，另外，边防、检验检疫、海关、工商行政管理所处理的案件中也较多。之所以说其是程序性的，是因为判断一项财物是否是赃物，不能仅凭当事人的臆断和怀疑，这类似于刑法上的疑罪从无原则，疑赃不为赃。所以何为赃物，必须由有权国家机关，如法院、检察院、公安机关等依法定程序对财物进行裁判确认，财物只有被认定为赃物，我们才有讨论其是否适用和如何适用善意取得的余地。

其五，赃物的变形体仍然属于赃物。例如行为人获得赃物之后，多数情形下不是为了自己使用(货币除外)，而是投入市场销赃变现后所获得的款项；又如，用所获的人民币类赃物去兑换欧元、美元或将其存入银行所产生的利息，或者用来购买黄金和不动产等；再如，将原赃物进行改装、拆解、拼凑，形成了二个新物等。以上这些转化后的物，在我国的司法实践当中都是需要依法追缴的，总之，赃物获得之后，其同一性是否发生变化，在所不论，本文认为均应纳入赃物的范畴。

其六，赃物可以是不动产以及其他登记产权。很多学者认为赃物不包括不动产等登记产权，例如在英国“绝对产权也可以因对某物的产权予以登记而发生，并有法律提供保护。在这种情形下，权利持有人毋需考虑其他人是否对此存在异议”。<sup>①</sup>然而，本文认为尽管司法实践中尚无具体方法可供操作，也无先例可循，但是根据我国《物权法》第106条的规定，不动产是可以适用善意取得的，既然如此当不动产成为赃物，自然也不能将其排除在赃物是否适用善意取得的讨论之外，此处登记的作用是提高证据的证明效力。

## 二、本文所讨论赃物的界定

就赃物本身而言，可以区分为两类，一类是国家法律法规禁止或限制在市场上流通的物，如枪支、毒品、依法归国家所有的珍贵文物等，这一类物，即使不是赃物，第三人也不可能依善意取得制度而取得其所有权；而另一类则是可以在市场上正常流通的商品，这一类物，即便成了赃物而依法不得销售，现实中也无法完全禁止其在市场上流通。本文所中讨论的“赃物”能否适用善意取得，仅是指这一类物而言。<sup>②</sup>

## 三、占有委托物和占有脱离物

根据我国《物权法》立法，现有善意取得制度区分了占有脱离物和占有委托物。作此区分的标准是基于物之所有人的真实意思表示(即主观标准)。在英国法上，占有常常被理解为一种社会事实，其一般流行的意义是指有意图的控制，如果某人对某物实施了这种控制，只要他认为有必要，他可以排除任何他人使用该

<sup>①</sup> [英]F. H. 劳森, B. 拉登. 财产法[M]. 施天涛, 梅慎时, 孔祥俊译, 北京: 中国大百科全书出版社, 1998. 47.

<sup>②</sup> 王利明, 王轶. 动产善意取得制度研究[J]. 现代法学, 1997, (5): 18.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库